1.. Por el Marques de Almenara sre. recusacion = Granada = Sanchez = 1655.
2.. Por la Ciudad de Sevilla con la Villa de Villamartin sre. nulidad = id. Heylan = 1638.
3.. Por D. Pedro de Alarcon en el pleito con Pedro del Castillo sre. Patronatto = id - Real = 1639.
4.. Por el Marques de Estepa con D. Juan Carlos Gandulfo sre. heredades = id = Sanchez = 1652.
5. Por D. Francisco Forer con Diego Vazquez Cisneros sre. mayorazgos = id = Lorenzana = 1629.
6. Por Juan Muñoz Colodro con Antonio Muñoz de la Quadra sre. bienes raizes = id - Palomino = 1632.
7.. Por D. Diego Vazquez de Acuña con D.a Leonor Navarrete sre. una heredad = id = Sanchez = 1655.
8. Otro contra la misma.
9. Por D. Rodrigo Oralle con D. Jose Ulloa, sre. id = id = Heylan = 1652.
10.. Por D. Pedro Verdugo y Alarcon con D. Pedro de Alarcon y Aranda sre. unas casas = id = Bolibar = 16..
11. Por D.a Maria de Caraquel con D.a Maria de Aguilera, sre. nulidad = id = id = 1623.
12. Por D. Gabriel Arias de Saavedra con D. Pedro Rel de Obando, en suplica.
13. Por el Convento de Madre de Dios de Ronda con D.a Brigida y D.a Ana Mendez, sre. reivindicacion, Granada = 1652.
14. Por D. Francisco de Salazar con D. Juan Gonzalez Salazar sre. una plaza de veinticuatro de Granada.
15 Por Juan Rodriguez Carvajal con Miguel Rabasco sre. un censo = Granada = Blas = 1635
16 Por Bartholome Escoto con Pedro de Frias y consortes sre. contrato de arrendamiento.
17 Por el Convento de Santiago de los Caballeros de Sevilla con los herederos de Bartolome Briones sre. id.
18 Por D. Lorenzo Escaramad con Jusepe Firado sre. falsedad de una escritura = Granada = 1629.
19 Por Pedro de Valdes y consortes con D.a Jeronima Negre, sre. herencia = Granada - Sanchez = 1650
20.. Por D. Gonzalo Carrillo y consortes con Fran.co Carrillo sre. escrituras.
21.. Por Catalina Gluron con Juan Fernz. Barrionuevo sre. donacion. Granada. Alvarez = 1634
22.. Por el Convento de S.ta Catalina de Granada con Fernando de Avila sre. memorias = id - id = 1633.
23. Por el id. del Carmen de Ecija con el L.do Juan A. de Nebrissa sre. usufructo = id. = Vargas = 1633.
24.. Por el Dean y Cabildo de Cordoba con el Ayuntamiento de la misma, sre. Carnes.
25. Replica por D. Juan Alonso de Medina sre. los bienes de Gaspar Lopez de Setubar.
26.. Por Tomas Fontes con Geronimo y Luis de Aranda = Granada = Fernandez = 1630.
27.. Otro id. sre. id - id = id.
28.. Otro id. id. = id - id.
29.. Por los Administradores de la hacienda de Oracio Levanto con D. Diego Maldonado de Saavedra sre. metodo de pagar una casa.

30.. Por Miguel de Azque con Bautista Serra sre censos = Granada. Martz. = 1635.
31. Respuesta al anterior = Granada = id = 1635.
32.. Por el Convento de N. S. de la Luz de Gerez con D. Franco Ataraver sre. restitucion - id - id - 1632.
33.. Por Da Maria del Barrio con D. Juan Arias de Yedra sre. id.
34.. Por Octavio Centurion con Baptista Serra sre. deudas.
35. Juris allegatio pro Cap. Hispal. Eccae. qua demonstratur dominum á se locatarum meliorationes nec jure fori, nec poli teneri solvere.
36.. Por Lazaro Rodriguez contra D. Pedro Carvajal sre. Suertes de tierras.
37.. Por Da Maria Sureda con D. Jorge Sureda, sre. bienes confiscados por la Ynquisicion.
38.. Por Joseph de Leon con Tomas de Medina.
39.. Por D. Jusepe Gonzalez de Salas con el Fiscal de S. M. sre. indulto = Granada: Palomino: 1637
40... Por D. Antonio Sta Cruz y consortes con Diego Sta. Cruz. sre el Oficio de essno. de Cabildo de Guadix.
41... Por D. Agustin del Aguila Rosales con el Marques de Cropani sre. restitucion de tiempo = Granada = Martz = 1635.
41... Por D. Juan de Escobar y Porras con D. Pedro de Olea. sre salarios.
42... Por el Lico Pedro de Vitoria sre. abono de costas.
43.. Por el Concejo y Vecinos de Alburquerque con Juan Mtez. Veranno, sre. oficios publicos.
44.. Por el Marques del Algaba, con D. Luis de Guzman, sre. pago de ducados. Granada = Frnz = 1632.
45.. Por Pedro de S. Martin Delgado y consortes con el Concejo de Jaen sre deudas.
46.. Por Blas Pinto y Diego Lopez Febo, sre. la alhondiga de Sevilla.
47.. Por Francisco de Ovalle y Arguello y consortes con Juan Jacome Simino sre. fincas = Granada - Alvarez = 1635.
48... Por D. Antonio Franco Pacheco y consortes con D. Diego Hurtado sre. nulidad - id - Bolibar. 1630
49... Por el Convento de N. S. de la Luz de Parchilena con el Concejo de Niebla. sre. fincas.
50... Por la Villa de Arenosa con la de Almodovar del Campo sre. sre. terrenos. Granada - Mtez = 1630
51.. Memorial por los Curas de Sevilla al E. Sor. Card. Espinola sre. oblaciones.
52.. Por el Lto. Juan Arias Castellanos con el id. Diego de Padilla, sre. Capps.
53.. Por D. Cristobal de Santisteran con D. Juan M. de Milan sre la procuracion a Cortes de Valladolid.
54.. Por Melchior Lorenzo Manjon con Franco Perez de Atienzo sre. deudas.





POR D. FADRIQVE DE SILVA Y MENDOZA, MARQVES DE ALMENARA.

EN

LA RECVSACION QVE TIENE PROPVESTA AL señor don Pedro Mesia de la Portilla, Oydor desta Real Chancilleria para escusarle de ser Iuez en el pleyto que contra el Marques tratan el Duque de Pastrana, y el Conde de Chinchon.

En Granada, en la Imprenta Real, por Francisco Sanchez, en frente del Hospital del Corpus. Año de 1655.

1 EXO lo que todos repiten quando entran tratando la materia de recusacion, que es, ponderar quam durum est coram suspecto iudice litigare, y los temores con que entra el litigante en el juyzio, y passo a nuestro caso, que es. Si por ser el señor don Pedro Mesia nacido en lugar, de cuya jurisdicion es dueño el Conde de Chinchon que litiga, y tener en este lugar su hazienda, y deudos, y por esto ser vassallos del Conde, tendrá lugar la recusacion.

2 ¶ Y assentando por cierto, por confession del señor Oydor, que la naturaleza es cierta, y lo demas que se propone parece indubitable deuerse dar por recusado, y auerse de reuocar el auto de vista, que declarò no auer lugar dicha recusacion, ex seqq.

3 ¶ Lo primero advierto, que aunque se assignen muchas causas de recusacion en el derecho, no empero todas las que pueden por accidentes varios suceder, & sic ex eius dispositione ferè omnes in iudicis arbitrio relinquuntur, vt ab eo discernantur, & iudicentur: vt notat Abb. *in cap. cum non speciali, num. 7, de appellat.* Francus *in cap. postremo, num. 12, eodem tit.* Menoch. *de arbitrar. casu 152. num. 2.*

4 ¶ Si bien este arbitrio non debet esse amplum ad voluntatem iudicis, si no regulado a derecho teniendo respecto a otras causas de recusacion expressadas en el, como lo notô Abbad vbi proxime, y a la calidad del negocio, si sit magni, vel parvi ponderis, vt cõsiderat Menoch. vbi supra *num. 9.* Y considerando paritèr subiectum recusatum, vt cõstat ex traditis per Abb. *in cap. postremo in fine, de appellat.* Alex. *in l. qui iurisdictioni, num. 6. ff. de iurisdict. omn. iudic.* Y asimismo: vtrum factum in quo consistit causa recusationis sit iustum, vel iniustum de iure, vel secundum ordinem iudiciorum?

5 ¶ Porque generalmente en todos los casos y cosas que se dexan al arbitrio del Iuez, no se han de regular simpliciter ad iudicis voluntatem, nisi quatenus de iure arbitrari possit, vt laté tradit Menoch. *de arbitr. lib. 1. quæst. 13. num. 15.* ibi: *In arbitrio autem viri boni, quod non absolutum, sed regulatum dicitur, affirmant relati omnes, esse sequendos canones iuris, rationis, ac æquitatis,*

tatis,

tatis, &c. Et inferius ex Curtio: *Iudicem hunc arbitrari debere secundum mentem legis, iuris ac rationis, ac demũ secundum æquitatem, &c.*

6 ¶ Esto supuesto, todas las causas de recusacion se fundan en afeccion, quia verosimiliter præsumitur iudicẽ ad causam partis, pro qua recusatur affectionem habere, como lo vemos en el Canonigo, que es juez sospechoso, y se puede recusar en la causa que litiga otro Canonigo, non ex alio, nisi ex præsumpta affectione, text. *in cap. Rodericus, de offic. delegati*, ibi: *Quos cum sint eius socij merito habet pars adversa suspectos*, vbi glosa verbo, *cum sint eius socij*. Y lo mismo el compatriota en causa de otro compatriota, si in remotis partibus degant, Abb. *in cap. accedens 2. num. 7. vt lit. non contestat.* Franch. *in cap. postremo de appellat. num. 20. vers. 11. & vers. 19.* cum quam plurimis Carol. de Grasis *de except. except. 24. num. 70.* Y de aqui nace que quando el Iuez tiene igual parentesco con las partes q̃ litigã, ab vno recusari nõ valet, quia par affectionis causa suspicionem tollit, Bart. *in l. qui iurisdictioni, ff. de iurisdict. omn. iudic.* Maranta *de ordine iudic. 6. part. nu. 29. & 30.*

7 ¶ Y assi, si omnia ex affectione præsumpta regulantur; quæ maior affectio considerari poterit, que el de vassallo a señor, y el de compatriota, pues claro està que son el señor Oydor, y el Conde de Chinchon de vna mesma patria, y que la patria del señor Oydor es del Cõde, con que ha de ser grande la afeccion a que vença el dueño de su patria que tanto naturalmente aman los hombres, porque en el amor de la patria està comprehendido el de los hijos, de los parientes, y de los familiares y domesticos. Assi lo consideraua Ciceron, dum inquiebat: *Patria nihil dulcius, nihil carius in vita esse debet. Nullus locus est domestica sede iucũdior. Chari sunt liberi, propinqui familiares: sed omnes omnium charitates patria vna complexa est.* Y mas si tuuiesse por cierta la promesa de el mismo Ciceron, in somn. Scipion. *Omnibus qui patriam conservauerint adiuverint, auxerint, certus est in cœlo, & definitus locus, vbi beati æuo sempiterno fruentur.*

8 ¶ Es para nuestro intento lo que dixo el señor Rey don Alonso en el proemio del *titul. 24.* de la parti-

partida 4. *iuncta l. 1. & 2.* ibi in proemio : *Vno de los grandes debdos que los homes pueden auer vnos con otros es naturaleza. Ca bien como naturaleza los ayunta por linage, aſsi la naturaleza los faceſer como vnos, por luengo vſo de leal amor.* Si ergò naturalitas vnit animos amore, ſicut conſanguinitas ſanguine, los que aſsi fueren vnidos no ſe podrâ negar que ſon amigos, y grandes, pues aſsi lo encarece el ſeñor Rey, diziendo: *Grandes deudos*, y en la *l. 1. Naturaleza, tanto quiere dezir como debdo, que an los homes vnos con otros por alguna derecha razon en ſe amar, e en ſe querer bien.* Y en la *l. 2.* contando las maneras que los Sabios puſieron de naturaleza, y auiendo dicho que eſtas ſon diez, dize: *La primera, e la mejor es, la que han los homes a ſu ſeñor natural, porque tambien ellos, como aquellos de cuyo linage decienden, nacieron, e fueron raygados, e ſon en la tierra onde es el ſeñor.* Igitur amicus eſt, & quaſi conſanguineus, & affectio nimia præſumitur, y por compatriota corre la recuſacion, ex Hoſtienſe, Abb. Butrigar. probat Graſis *dict. excep. 44. num. 71.*

9 ¶ Y eſta dileccion no es aquella vniuerſal qua omnes ex diuino præcepto tenemur proximos diligere, ſino particular y ſingular, porque para aquella baſtaua el precepto diuino, y aqui la ley conſiderò otro modo particular de afeccion, que induze deudo y parẽteſco por la naturaleza en vn miſmo lugar y en vna miſma patria.

10 ¶ En quanto a vaſſallo ha de ſer (claro eſtà) mayor la afeccion, y aun parenteſco, aſsi tambien el ſeñor Rey don Alonſo, in proemio, *tit. 25. part. 4. Vaſſallaje, es otro ſi vn grand debdo, e muy fuerte, que àn aquellos que ſon vaſſallos con ſus ſeñores, e otro ſi los ſeñores con ellos.* Y ſi por pariente, y por amigo es de derecho la recuſacion, aſemejandoſe la cauſa propueſta por el Marques a las de amiſtad y parenteſco, y naciendo de eſta tan grande afeccion, no parece dudable que ſe deue admitir.

11 ¶ Por eſtas razones de afeccion de vaſſallo a ſeñor, y de ſeñor a vaſſallo, es ſin duda que ſe mouieron a poner entre las cauſas expreſſas de recuſacion eſta muchos DD. Puſola Eſtephano Aufrerio, Conſejero doctiſsimo de Francia, in tractat. de recuſatione, que

anda en los tractados de los DD.*tom.3.part.1.* y dize en el *num.14.* contando las causas de recusacion: *Vigesima: si adversarius est vassallus iudicis, cap. causam 2. de offic. delegat. notatur in cap. ex transmissa, de for. comp. Ioann. Andrad. & Domini, &c.* Y en el *num.15.* hablando de vassallo a señor: *Vigesima secunda: si iudex est, vassallus impetrantis, vt in allegato cap. accedens el 2. faciunt posita supra in vigesima specie, Præpositus in allegato cap. postremo.*

12 ¶ Y es muy de notar el *cap. accedens el 2.* referido, *vt lit. non contestat.* donde pondera el Pontifice claramente para la recusacion que alli se proponia, este vassallage, ibi: *Et Magister P. de terra vxoris suæ oriundus existat nimis fauens eidem, & omnes sub districtu existant Comitis memorati.*

13 ¶ Dieron tambien por causa de recusació el ser el Iuez vassallo, siguiendo a Aufrerio Borgn. Caualcano *decis. 28. part. 2. à num. 114.* siguiôle Ioann. Maria Nouario haziendo el mismo Catalogo que Caualcano, y poniẽdole por numeros in collectaneis ad pragm. Regn. Neapol. *tit de suspitionibus officialium pragm. 15 collect. 6. à num. 46. in octuagesima causa.* Y Carrasco *ad aliquas ll. Recop. cap. 9. num. 282.* Y aunque estos tres DD. no se detienen a fundarlo, es por tener esta causa por indubitable, y porque Nouario y Carrasco se remiten a Caualcano, y este a Aufrerio, el qual bastantemente funda esta causa de recusacion con el cap. accedens el 2. que es expresso, y con la doctrina de Præposito, y con lo que auia dicho en la especie de señor a vassallo en la causa 20.

14 ¶ Y aunque se pudiera considerar, que si por ser el Iuez vassallo, huuiesse lugar la recusacion en las causas en que litigasse su Magestad, ningun Iuez dexara de padecer este achaque, pues todos son vassallos suyos, y los Iuezes mas beneficiados que otros, pues son de su liberalidad los puestos que ocupan, y los que esperan cada dia, y que assi se hallarian siempre sus causas sin Iuez que las decidiesse. Esta consideracion no puede tocar en las causas del Principe, porque en los que no conocen superior, como a su grandeza no puede tocar la causa de sospecha, etiam in causa propria, & quando agitur de proprio interesse, sic non habet locum recusatio

cusatio per suos subditos, vt notatur in *l. & hoc Tiberius, ff. de hæred. instit. l. proxime, de ijs qui in testament. delent. §. fin. Instit. de vulgar. substitut.* & cum Bald. Abb. Felin. Martin. Laud. Maranta, Oldrald. Surd. Gratian. Menoch. Bosio, Carol. de Tapia, & alijs quam plurimis Grasis *dict. excep. 24. nu. 96.* Y es la razon fundamental: *Quia ipse non præsumitur aliter iudicare quã ipse Deus, l. 1. ff. de offic. Præfect. Prætor. cap. nouit, de appellat.* Bosio *in titul. de Principe, & priuileg. eius.* Y por esto delegan sus causas, ò es mas honesto que las delegen quando lis vertitur inter eos, & subditos, vt notat Grasis vbi proxime *num. 98.* Y estos Iuezes como delegados del Principe, y que mas immediatè en dichas causas le representan, non possunt, nec debent recusari ex Principis ipsius preuilegio: lo qual no corre con igualdad en el Iuez que naciò en lugar del que es su litigante, por el amor de ser de vna patria, y la afeccion q̃ esto induce, y porq̃ (como dicho es) el derecho abriò la puerta a semejãtes recusaciones, q̃ no la abriò en las causas del Principe, y le dexò este genero de cõsuelo a los litigãtes aunque muchas vezes en hazer estas recusaciones se engañen, y abdiquen de si el Iuez que auian de tener quizâ mas inclinado a su justicia, vt latê, & eleganter conside rat Mainardus *decis. Tolosana 81. num. 3.* lugar que saca a la letra Fontanell. *decis. 5. num. 25.* y se podrà ver en el, porque le repite fielmente.

15 ¶ Y acabarê este discurso con las palabras que acabô vn moderno vna disquisicion legal en caso de vna recusacion que se hizo en Napoles a don Iuan de Nauarra, que hallandose Iuez le recusò vn litigante, dando por causa, que su contrario le auia armado Cauallero quando su Magestad le diò por sus servicios el Abito de Calatraua, causa harto leue; y dize asi don Fernando Matute de Azebedo, Consultor de el Reyno de Sicilia, en su libro postumo, que saliô el año de 1653. que intitulô: *Disquisiciones legales*, en la disquisicion 18. ex num. 43. *Neque quidquam obesse poterit si dicatur præsumendum non esse, quod Christianus, & rectus iudex propter hanc causam a tramite iustitiæ deuiabit. quia in licitis, & honestis, ista amititia, & obligatio contrahitur, fatebor libenter, sed consanguinitas etiam remota, & alia omnia quæ iudicem suspectum red[illegible] similiter*

ter ad illicita non obligant, & licet lex præsumat iudices nihil contra propriam conscientiam facturos, tamen præsumit ex affectione posse in errorem duci, & permittit, vt suspectos recusari.

16 ¶ Esto es lo que puedo representar a V.S. ajustado a la recusacion que se trata, sin diuertir el discurso a tanto como ay escrito en materia de recusaciones, de cuyos Autores pudiera hazer vna larga nomenclatura, y suplicar le lleue siempre entendido, que el negocio es graue, que el arbitrio ha de ser regulado al derecho, que en casos de menos sospecha de afeccion se admiten estas recusaciones, que junta muchos decididos Ioan. Bapt. Toro en sus compendios, verbo, *suspectus*, & verbo, *suspitio*. Y lo que no quise dezir al principio, digo aora al fin. *Quod diuina ac naturalis ratio dictat, nõ esse causam à suspecto iudice diffiniendã, cap. quod suspecti 3. quæst. 5.* Asi comiença Menochio su caso 151. en las arbitrarias. Y vltimamente que tendrê por el mayor acierto su determinacion.

Licenciado Ramon de Morales.